

学校编码: 10384

学号: 12920071150267

分类号__密级__

UDC__

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

民族自决原则与科索沃独立的合法性

Principle of People's Self-determination and Legality of
Kosovo's Independence

刘佩

指导教师姓名: 陈 喜 峰 副 教 授

专 业 名 称: 国 际 法

论文提交日期: 2010 年 月

论文答辩时间: 2010 年 月

学位授予日期: 2010 年 月

答辩委员会主席: __

评阅人: __

2010 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

2008年2月17日，科索沃单方面宣布所谓独立，这一事件引起了国际社会的高度关注。本文以科索沃独立事件为契机，主要探讨了国际法上民族自决原则的两代发展以及与国家身份合法性相关的其他理论问题，系统论证了科索沃不具备国际法上的合法国家身份。除引言和结语外，正文共分为四章：

第一章对国际法与国家身份合法性相关的原则和规则作一概括性介绍。主要阐述了国际法上国家的构成要素，对国家的承认问题以及国际法上的基本原则，着重论述了国家主权原则、不干涉内政原则以及民族自决原则。通过分析初步提出民族自决原则在国家身份的合法性认定上具有重要的意义和价值。

第二章主要分析了国际法上的民族自决原则。首先阐述了民族自决原则的历史、理论和法律渊源，而后阐述了民族自决原则在反殖民主义和保护人权两个不同历史时期的发展。此外，民族自决原则在当代的发展主要体现在它与国家的民主治理及发展权之间的关系上。最后强调了民族自决原则实施过程中的三个主要问题：公民投票、与所谓分离权的关系以及联合国体制对其产生的影响。

第三章着重探讨民族自决原则与科索沃独立的合法性问题。通过分析科索沃的历史背景与现实状况，我们得出结论：科索沃并不符合适用民族自决原则的条件。同时，公民投票、国家承认以及联合国体制对科索沃独立的影响并不能证明其国家身份的合法性。

第四章从科索沃本身、联合国以及国际社会这三个层面反思科索沃独立事件对国际法造成的影响。科索沃独立事件表明：高度警惕分离主义动向，加强国内民主、民生，促进国际法体制机制的完善是当务之急。

关键词：民族自决；科索沃独立；国家身份的合法性

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

On February 17th, 2008, Kosovo declared so-called independence, which caused strong repercussions in international society. Take chance of the event, this paper mainly discusses two periods' development of the principle of people's self-determination, together with other international theories related to legality of statehood, and demonstrates systematically that Kosovo is not a sovereign state. This paper includes four chapters besides the preface and conclusion.

Chapter 1 introduces international principles and rules relevant to legality of statehood, such as elements of statehood in international law, recognition of states and three major basic principles of international law, including principle of sovereign equality of states, principle of non-intervention with internal affairs and principle of people's self-determination. Moreover, this paper especially emphasizes the significance and value of the third principle.

Chapter 2 provides a full analysis of principle of people's self-determination. First from historical, theoretical and legal sources, then turns to development in the context of anti-colonialism and human right protection, besides, the relationship between the principle and democratic governance and right to development reflects the maturity of the principle. Last, this chapter stresses three problems on application of the principle, which include referendum, 'right to secede' and the United Nations collective security system.

Chapter 3 sets forth the principle of people's self-determination and the legality of Kosovo's independence. Through analyzing the historical background and current situation of Kosovo, we find Kosovo's independence cannot apply to the principle. As well, referendum in Kosovo, recognition of states and the affect upon Kosovo by the United Nations system can not qualify its statehood.

Chapter 4 reviews the affection on international law of Kosovo's independence from the event itself, the United Nations and the international society. Kosovo's declaration for independence shows the urgency of guarding the separatism movement, enhancing the construction of domestic democracy and people's livelihood, as well as improving the international system and mechanism.

Key Words: Self-determination; Kosovo's Independence; Legality of Statehood

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录	
引 言	1
第一章 与国家身份合法性有关的国际法原则与规则	2
第一节 国际法上国家的构成要素	2
第二节 对国家的承认	3
第三节 国际法的基本原则	5
第二章 国际法上的民族自决原则	9
第一节 民族自决原则的渊源	9
一、民族自决原则的历史渊源	9
二、民族自决原则的理论渊源	9
三、民族自决原则的法律渊源	12
第二节 民族自决原则的内涵及其发展	13
一、非殖民主义背景下的民族自决原则	14
二、国际人权保护背景下的民族自决原则	15
三、民族自决原则的当代发展	17
第三节 民族自决原则在实施中的若干问题	20
一、民族自决原则与公民投票	20
二、民族自决原则与所谓分离权之辨析	21
三、联合国体制对民族自决原则实施的影响	23
第三章 民族自决原则与科索沃独立的合法性问题	26
第一节 科索沃独立事件与国家身份的合法性问题	26
第二节 民族自决原则与科索沃独立问题	28
一、科索沃独立不适用非殖民主义背景下的民族自决原则	28
二、科索沃独立不适用国际人权保护背景下的民族自决原则	29
三、民族自决原则与科索沃独立合法性主张之博弈	31
第三节 联合国体制、民族自决原则与科索沃独立问题	33

第四章 对科索沃独立事件的国际法反思	36
第一节 科索沃独立何去何从?	36
第二节 联合国何去何从?	37
第三节 国际社会何去何从?	39
结 论	42
参考文献	43

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Principles and Rules Related to Legality of Statehood ..	2
Subchapter 1 Elements of Statehood in International Law	2
Subchapter 2 Recognition of States	3
Subchapter 3 Basic Principles in International Law	5
Chapter 2 Principle of People's Self-determination	
in International Law	9
Subchapter 1 Sources of Principle of People's Self-determination	9
Section 1 Historical Sources	9
Section 2 Theoretical Sources	9
Section 3 Legal Sources	12
Subchapter 2 Connotation and Development of Principle	
of People's Self-determination	13
Section 1 Principle of People's Self-determination	
in Anti-colonialism Context	14
Section 2 Principle of People's Self-determination	
in Human Right Protection Context	15
Section 3 Contemporary Development of Principle	
of People's Self-determination	17
Subchapter 3 Several Issues in Application of Principle	
of People's Self-determination	20
Section 1 Principle of People's Self-determination and Referendum	21
Section 2 Relationship between Principle of People's Self-determination	
and So-called 'Right to Secede'	22
Section 3 Effects upon Application of Principle of People's	
Self-determination by the United Nations System	23
Chapter 3 Principle of People's Self-determination and	
Issues on Legality of Kosovo's Independence	26

Subchapter 1	Kosovo's Independence and Issues on Legality of Statehood	26
Subchapter 2	Principle of People's Self-determination and Issues on Kosovo's Independence	28
Section 1	Kosovo's Independence cannot Apply to principle of People's Self-determination in Anti-colonialism Context	28
Section 2	Kosovo's Independence cannot Apply to Principle of People's Self-determination in Human Right Protection Context	29
Section 3	Game between Principle of People's Self-determination and Legitimacy Claim for Kosovo's Independence	31
Subchapter 3	The United Nations System, Principle of People's Self-determination and Issues on Kosovo's Independence	33
Chapter 4	Rethinking of International Law through Kosovo's Independence	36
Subchapter 1	Wither Kosovo's Declaration for Independence?	36
Subchapter 2	Wither the United Nations?	37
Subchapter 3	Wither the International Society?	39
Conclusion		42
Bibliography		43

引 言

和平与发展是当今时代的主流。然而，局部的冲突与动荡提醒人们应居安思危。这些冲突的产生与民族矛盾存在着或多说少的联系。国内民族问题的妥善解决，不仅关涉到国家的稳定，更关涉到国际社会的集体安全。要处理好民族问题，首先必须解决好各民族、特别是少数民族的民主民生问题，力求使各民族获得平等的发展机会，促进各民族的繁荣、稳定与和谐。

2008 年 2 月，科索沃单方面宣布独立，使得自决权及民族自决原则的适用再次成为国际社会关注的焦点。从科索沃危机、科索沃问题到科索沃独立，这一历史进程的演变与民族问题和自决权息息相关。作为国际法上的最重要原则之一，民族自决原则在国际关系的实践中不断发展，并日渐趋于成熟。自决权作为第三代人权，彰显了国际社会对个人价值的尊重以及对集体人权的推崇。但遗憾的是，总有一些民族分离主义者，妄图借“民族自决”之名，行“分裂国家”之实，这些行径不仅严重威胁到国家主权，也必将破坏国际社会的安全与稳定。因此，在以国家主权为基础建构的国际法体系中，如何重新审视民族自决原则，如何客观公正地看待科索沃独立的合法性问题，有着深远的理论和现实意义。

第一章 与国家身份合法性有关的国际法原则和规则

国家作为国际社会最重要的行为体，其存在的合法性是其职能行使有效性的依据。而国家身份的合法性，取决于内部实体要素与外部环境要素的整体契合。从国际法看，符合国家的构成要素是国家身份合法性的必要要件，其他国际法主体特别是国家的承认是国家身份合法性的外在支撑，国际法上的相关原则是国家身份合法性的前提基础。三者构成了现代国际法与国家身份合法性有关的规范意义的框架，下文将从这三个方面阐述其对国家身份合法性的交互影响与重要意义。

第一节 国际法上国家的构成要素

古罗马著名政治学家、法学家西塞罗在《论共和国》中指出：“国家乃人民之事业，但人民不是某种聚合的集合体，而是许多人基于法的一致和利益的共同而结合起来的集合体。这种集合体的首要原因不在于人的软弱性，而在于人的某种天生的聚合性。”^①卢梭认为，国家是人们以契约的方式让渡权利的载体，它能有效的防止自然状态下的人被贪欲腐蚀。他的人民主权观念的核心在于一个民族集体地、一致地宣称他们存在的意愿。^②他们都强调人是构成国家不可或缺的因素，然而，从国际法的视角探讨国家身份的合法性，就必须明确国际法上国家的构成要素。

就国际法的规范而言，最先通过国际条约对国家要素进行规定的是 1933 年《关于国家权力和义务的蒙得维的亚公约》，它被认为是最著名的关于国家标准的表述。该公约第 1 条规定：“国家作为国际法律人格者，应具备以下条件：第一，确定的领土；第二，定居的人口；第三，有效的政府（an effective government）；第四，与其他国家进行交往的能力。”

就国际法有关国家要素的理论而言，以“三要素”说和“四要素”说为著。

① 西塞罗．论共和国论法律[M]．王焕生译，北京：中国政法大学出版社，1997．39．

② Simon, Critchley. Symposium Law and Event: Why Badiou is a Rousseauist and Why We Should Be Too[J]. Yeshiva University Cardozo Law Review, April, 2008, (29): 1930.

“三要素”说的代表人物美国籍国际法学者沃尔夫刚认为国家必须包含：特定领土、国民、并通过有效的国家权力得以组织。而“四要素”说代表人物阿库斯特认为国家必须包含：领土、人口、能对其领土保持有效控制和处理同其他国家之间关系的政府。权威的《奥本海国际法》（第九版）则认为，当人民在他们自己的主权政府下定居在一块土地上时，一个正当意义上的国家就存在了；国家的存在必须有四个条件：人民、人民所定居的土地、主权、一个主权的政府。^①由此观之，在传统的国际法上，关于国家的客观判定标准之基本走势是明显的，领土和人口必不可少，主要的争议在于主权是否为构成国家的基本要件。这从实质上折射出国际社会逐步过渡到以主权为依托的国家关系社会。一国没有政府，特别是缺乏有效统治的政府将难以维持正常统治秩序，而倘若一个国家主权缺失，那意味着“国将不国”。

然而，与 1648 年威斯特伐利亚合约时期不同，主权的确立是一个动态的构成性过程，其中既涉及与其他国际社会成员之间的互动关系，又包含地域实体自身的成长和演变。在国家的构成要素中，领土、人口和能够有效控制这两者的政府体现了主权的内部面向，而进行对外交往的资格和能力则是主权外部面向的彰显。因此，其他国际法主体乃至国际关系的参与者，都可能影响到一个新兴政治体或者说领土权威的国际地位，进而对国家的构成要素是否成立产生重要影响。这在以下第二节和第三节中将得到进一步论述。

第二节 对国家的承认

国际法上国家的构成要素是判定一国合法性的客观标准，是一国生存能力的象征，也是其内部自足的重要体现。国际社会对新政治实体的承认，则是国家进行外交、经贸等活动的现实基础，它是政治实体进入国际社会的通行证，也是主权得到尊重和体现的重要保证。

历史上，存在两种典型的关于国家承认的理论：宣告说和构成说。从法理上来看，宣告说是从自然法学派对自然人认可的理解上引申而来的，即人格是与生

^① [英]詹宁斯，瓦茨修订．奥本海国际法（第一卷第一分册）[M]．王铁崖等译，中国大百科全书出版社 1998．92．

俱来的，自然人从出生时起就享有完全的权利能力。^①这一学说的代表人物包括赖尔利、杰塞普、孔慈等，他们认为，新国家的成立和取得国际法主体资格，并不依赖于其他国家的承认，而取决于其成为国家的事实。承认必然建立在特定的标准上，因为独立国家的地位以事实为基础，而不是单个国家的任意判断。目前，我国大部分学者赞同宣告说理论，但该理论也存在明显的不足：宣告一个国家的成立本身需要一定的标准，而当前国际法上的相关标准尚不具备普遍的统一性。即使存在统一的标准，各国在适用时也难以达到一致。国际法由国家制定，绝不是单个国家的特立独行。这可能使得我们猜测宣告说在一定程度上影响了国家的判断力。^②

构成说主要基于国家与国际实践的关系，承认的构成说理论十分强调国家同意作为国际法建立的基础。这是典型的实证法学派的观点，国际法鼻祖奥本海也推崇构成说。劳特派特、凯尔逊等构成说支持论者认为，新国家只有经过其他国家的承认才具备国际法主体资格，即认为承认是构成性的，具有构成或者说创造国际法主体的作用。然而，承认的构成说极易导致将政治引入我们认为理想的法律过程。^③对构成说的反对还在于它的主观特征及潜在的与其他国家判定的不相一致，而这种不一致必将导致对实体认同上的不确定性。^④

事实上，这两种理论都存在一定的片面性。新国家的诞生首先必须是其自身谋求这种地位的结果，而不是其他国家或者国际组织的命令或授权，目前，国际社会尚未有授予某一实体主权的先例。一国宣告其成立并不表征其为独立的主权国家，如日本曾在中国宣告成立“满洲国”，但伪“满洲国”建立在侵略的基础上，既没有生存基础，也没有生存能力，根本不能称为主权国家，更不可能得到国际社会承认。这表明，政治实体单纯的宣告远远不能证实其国家身份的合法性。构成说理论强调国家同意作为国际法建立的基础，但这并不意味着国际社会的承认能催生一个合法的主权国家，反驳这一理论的简单假设并不难找到，诸如承认国需要什么样的资历，多少个国家的承认才能充分证明该实体国家身份的合法性等问题。然而，承认的重要作用是不言而喻的，缺乏国家的承认，一国将无法实现

① 范宏云：《从国际法的承认理论与实践论台湾是中国的一部分》[J]，江汉论坛，2003，（6）：112。

② WILLIAM, THOMAS, WORSTER. Law, Politics, and the Conception of the State in State Recognition Theory [J]. Boston University International Law Journal, Spring, 2009, (27): 119.

③ THOMAS D, GRANT. The Recognition of States: Law and Practice in Debate and Evolution[J]. American Journal of International Law, January, 2001, (95): 253.

④ WILLIAM, THOMAS, WORSTER. Law, Politics, and The Conception of the State in State Recognition Theory[J]. Boston University International Law Journal, Spring, 2009, (27): 120.

与其他国家和国际组织的交往，其在外部主权的行使上将严重受限；缺乏国家的承认，一国本身具备的良好的内部成长环境也将逐渐变差、萎缩直至消失。可见，国家承认是影响国家主权功能发挥的重要外部因素。

基于这两种理论存在的难以突破的局限性，国家承认要素呈现多元化发展趋势。苏联和南斯拉夫相继解体的实践既丰富了国家承认理论的横向发展，又推动了它的纵向延伸。20 世纪晚期，国家开始强调民主标准，其深刻地反应在欧盟、美国对苏联解体的态度上。对巴拿马的诺列加政权和海地的赛德拉斯军政府的不予承认标志着民主开始成为国家承认的一个标准。^①许多国际法学者认为，民主投票在苏联共和国内各民族期望实现联合进而成为独立国家的进程中起着举足轻重的作用。还有学者主张，合法性是国家的先决条件。比如 20 世纪 70-80 年代，没有第三个国家承认南非为了实行种族隔离而创造的类似国家实体的“黑人家园”，即所谓南罗德西亚。

确实，国家身份之合法性判定实属复杂，既不可用纯客观的标准生搬硬套，亦不可凭纯主观的感受随意发挥。国际法上国家的要素，不论其外延如何扩展，它始终只是国家身份合法性之必要但不充分条件。即使一个实体拥有齐备的构成国家的要素，如果缺乏任何国家的承认，它也不可能在国际社会获得发展空间，最终只能是“昙花一现”。同时，国家承认的合法性与有效性本身相当重要，新增的民主、合法等要素正在逐步影响国家身份合法性的建构，并且关乎政治实体作为合法国家在国际社会中的认同感与归属感。有关国家承认的理论和将在第二章第二节中进一步论述。

第三节 国际法的基本原则

具备有效统治的领土权威意图通过一定途径上升为主权国家，其行为首先必须符合国际法之基本原则，并不得违反国际法上之强行规范。威斯特伐利亚体系确立以来，国际法形成了几个比较成熟的基本原则。1970 年联合国第 2656 号决议，即《关于各国依联合国宪章建立友好关系及合作之国际法原则之宣言》（以下简称《友好关系宣言》）中重申了国际法上的基本原则，其中包括：领土完整

^① THOMAS D, GRANT. Defining Statehood: The Montevideo Convention and Its Discontents[J]. Columbia Journal of Transnational Law, 1999, (37): 442-443.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库